

INDICE

| | |
|------------------------------------|---|
| <i>Premessa generale</i> | 1 |
|------------------------------------|---|

CAPITOLO PRIMO

IL PRINCIPIO COMUNITARIO DI EFFETTIVITÀ. IN PARTICOLARE, LA NASCITA E LA TUTELA DELLE POSIZIONI GIURIDICHE DI ORIGINE COMUNITARIA

| | |
|---|----|
| 1. Evoluzione storica del principio di effettività. Dall'effettività dell'ordinamento giuridico all'effettività del sistema normativo | 7 |
| 1.1. L'art. 10 del Trattato CE: la codificazione del principio di effettività. La natura di obbligazione di risultato del dovere di collaborazione <i>ex art. 10</i> | 12 |
| 1.2. La teoria dell'interpretazione nell'ordinamento comunitario. I riflessi del principio di effettività. | 16 |
| 1.3. Precisazione metodologica | 19 |
| 2. La "dimensione statica" del principio di effettività. In particolare, gli effetti delle disposizioni che presentano una "conformazione testuale esaustiva". | 20 |
| 2.1. L'effetto diretto. La distinzione tra effetto diretto e diretta applicabilità. I principi generali e le direttive CE | 22 |
| 2.2. Il primato (o <i>primauté</i>). Le difficoltà al recepimento del primato all'interno dello Stato italiano | 28 |
| 3. La "dimensione dinamica" del principio di effettività | 34 |
| 3.1. L'attivazione comunitaria nell'ambito del diritto amministrativo. L'europeizzazione del diritto amministrativo e il diritto amministrativo europeo. | 36 |
| 3.2. L'attivazione comunitaria nell'ambito del diritto processuale. Il sistema giudiziario europeo, l'europeizzazione del diritto processuale, i principi generali in materia di processo | 39 |
| 3.3. Il rinvio della tutela agli ordinamenti interni nei limiti del principio di effettività | 42 |
| 3.4. Il principio di equivalenza: utilizzo "fisiologico" e utilizzo "patologico" | 43 |
| 3.5. Il principio di effettività in senso stretto. | 45 |
| 3.6. L'effettività in senso stretto dei procedimenti amministrativi. Il principio di buona amministrazione | 47 |
| 3.7. L'effettività in senso stretto dei procedimenti giurisdizionali. Verso una "sostanzializzazione" del processo. | 49 |
| 3.8. Il vaglio di equivalenza e di effettività in senso stretto della disposizione nazionale: conseguenze e limiti. Il valore delle sentenze interpretative della Corte di giustizia | 52 |

| | | |
|------|---|----|
| 4. | Ulteriori evoluzioni del principio di effettività. Il diritto al risarcimento del danno da illecito comunitario | 55 |
| 4.1. | La disciplina europea del risarcimento del danno | 56 |
| 4.2. | L'autonomia dell'azione di risarcimento nel sistema di tutela delle posizioni giuridiche comunitarie | 60 |

CAPITOLO SECONDO

INDEBITO TRIBUTARIO COMUNITARIO: INQUADRAMENTO GENERALE

| | | |
|------|---|----|
| 1. | L'indebito tributario comunitario: definizione | 63 |
| 2. | Il principio di ripetizione dell'indebito recepito in sede comunitaria. Rapporto fra principio di ripetizione dell'indebito e divieto di ingiustificato arricchimento. | 66 |
| 2.1. | I paesi di tradizione romanistica: il modello unitario e il doppio sistema. | 67 |
| 2.2. | I paesi di tradizione anglosassone: la " <i>restitution of unjust enrichment</i> ". | 70 |
| 2.3. | L'impostazione comunitaria: l'indebito quale causa di ingiustificato arricchimento | 71 |
| 2.4. | Le evoluzioni comunitarie: i progetti sui " <i>Principles of unjustified enrichment law</i> ". | 73 |
| 3. | Il diritto alla restituzione discendente da indebito tributario comunitario. | 74 |
| 3.1. | La natura europea del diritto alla restituzione. | 75 |
| 4. | Una possibile ulteriore causa di indebito tributario comunitario: versamento di tributo in base ad un atto amministrativo anticomunitario. Indagine. | 77 |
| 4.1. | La questione degli atti amministrativi anticomunitari. Inquadramento. | 79 |
| 4.2. | La qualificazione dell'atto amministrativo anticomunitario in termini di annullabilità. | 81 |
| 4.3. | La qualificazione dell'atto amministrativo anticomunitario in termini di nullità | 83 |
| 4.4. | La qualificazione dell'atto amministrativo anticomunitario in termini di inefficacia. La preferenza verso questa ricostruzione | 85 |
| 4.5. | L'inefficacia dell'atto amministrativo anticomunitario nel sistema giuridico interno | 88 |
| 4.6. | L'inefficacia dell'atto amministrativo anticomunitario e i principi del processo amministrativo | 90 |
| 4.7. | Il versamento a titolo di tributo in base ad un atto amministrativo anticomunitario come ulteriore causa di indebito tributario comunitario. Rinvio al par. 3.1 | 94 |
| 5. | Il livello di integrazione tra ordinamento interno ed ordinamento comunitario nella disciplina del diritto europeo alla restituzione. L'indagine successiva. | 95 |

CAPITOLO TERZO

L'AN E IL QUANTUM DEL DIRITTO ALLA RESTITUZIONE.
LA CONFIGURABILITÀ DELL'INDEBITO PARZIALE

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | La rilevazione del contrasto normativo | 97 |
| 2. | Contrasto normativo e conformazione testuale delle disposizioni europee: l'effetto opposizione e l'effetto sostituzione | 101 |
| 3. | Il divieto di tasse ad effetto equivalente. | 103 |
| 4. | Il divieto di tributi discriminatori o protezionistici | 106 |
| 5. | La questione della c.d. "tassa sulle società". | 108 |
| 5.1. | La distinzione strutturale fra tributo e corrispettivo | 114 |

| | |
|--|-----|
| 5.2. I limiti alla normazione retroattiva nella delimitazione dell' <i>an</i> e del <i>quantum</i> dell'indebito | 117 |
|--|-----|

CAPITOLO QUARTO

LA RILEVANZA DELLA TRASLAZIONE D'IMPOSTA

| | |
|---|-----|
| 1. La rilevanza della traslazione nel riconoscimento del diritto alla restituzione da indebito comunitario. La posizione della Corte di giustizia. | 119 |
| 2. La prova della traslazione. La posizione della Corte di giustizia. | 121 |
| 3. La rilevanza della traslazione nelle cause di rimborso nell'ordinamento giuridico italiano. Evoluzione | 124 |
| 3.1. L'origine della questione. La disciplina dell'art. 19, L. n. 873/1982. | 124 |
| 3.2. L'art. 29 della L. n. 428/1990. Gli interventi della Corte di giustizia e della Corte Costituzionale sulla disciplina della traslazione nelle controversie da rimborso | 127 |
| 3.3. Il consolidamento del divieto di ingiustificato arricchimento | 131 |
| 4. La prova della rivalsa e della traslazione | 133 |

CAPITOLO QUINTO

LA TUTELA DEL DIRITTO ALLA RESTITUZIONE DEI TRIBUTI NASCENTE
DA INDEBITO COMUNITARIO SECONDO IL PRINCIPIO DI EQUIVALENZA.
IN PARTICOLARE, LA TUTELA DELL'INDEBITO
NEL SISTEMA TRIBUTARIO INTERNO

| | |
|--|-----|
| 1. La tutela del diritto alla restituzione dei tributi nascente da indebito comunitario. Considerazioni sistematiche | 139 |
| 1.1. La rilevanza tributaria del diritto alla restituzione da indebito comunitario | 140 |
| 1.2. Principio di equivalenza e disciplina dell'indebito nel sistema tributario interno. | 144 |
| 2. L'indebito oggettivo nel sistema tributario interno. Delimitazione. | 146 |
| 2.1. La connessione del principio di ripetizione dell'indebito con la teoria dell'obbligazione tributaria | 146 |
| 2.2. Sull'essenzialità dell'obbligazione tributaria all'interno della fase di attuazione del prelievo | 150 |
| 2.3. Sull'unicità dell'obbligazione tributaria all'interno della fase di attuazione del prelievo | 153 |
| 2.4. Indebito tributario: definizione. Le cause dell'indebito tributario | 156 |
| 2.5. La distinzione fra l'indebito tributario e le altre fonti del diritto al rimborso. | 159 |
| 3. La tutela del diritto alla restituzione discendente da indebito tributario. | 162 |
| 4. La tutela amministrativa | 164 |
| 4.1. La fase amministrativa pre-contenziosa per le ipotesi di versamenti indebiti non preceduti da atto impositivo | 164 |
| 4.2. La rettifica della dichiarazione <i>ex art. 2</i> , commi 8 e 8- <i>bis</i> del D.P.R. n. 322/1998, per le ipotesi di errore "in dichiarazione" | 168 |
| 4.3. Il procedimento di rimborso d'ufficio | 171 |
| 4.4. Il procedimento amministrativo di riesame | 176 |
| 5. La tutela giurisdizionale | 182 |
| 5.1. Dinanzi alle Commissioni tributarie | 182 |
| 5.2. Dinanzi al giudice ordinario | 185 |

| | | |
|------|--|-----|
| 6. | L'oggetto del diritto alla restituzione. La disciplina degli interessi sul credito d'imposta | 187 |
| 7. | I limiti alla tutela del diritto alla restituzione | 189 |
| 8. | Il procedimento interno "equivalente". La tutela del diritto alla restituzione nascente da indebito tributario comunitario | 191 |
| 9. | Riflessioni sulla tutela del diritto alla restituzione da indebito tributario comunitario secondo il principio di equivalenza. Possibili particolarità | 198 |
| 9.1. | La tutela in presenza di atto impositivo anticomunitario | 199 |
| 9.2. | Il giudicato quale limite alla tutela del diritto alla restituzione da indebito tributario comunitario | 201 |
| 9.3. | Il potere amministrativo di riesame nelle ipotesi di indebito tributario comunitario | 203 |

CAPITOLO SESTO

IL SISTEMA DI TUTELA DELL'INDEBITO TRIBUTARIO SECONDO IL PRINCIPIO DI EFFETTIVITÀ IN SENSO STRETTO

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Il vaglio in termini di effettività in senso stretto. Precisazioni sul metodo. . . . | 209 |
| 2. | Effettività e termini di decadenza. La "ragionevolezza del termine" nelle azioni di restituzione | 211 |
| 2.1. | La decorrenza dei termini in caso di direttive non trasposte o tardivamente trasposte | 214 |
| 2.2. | La decorrenza dei termini in caso di sentenze interpretative. La limitazione degli effetti delle disposizioni comunitarie da parte delle sentenze interpretative | 217 |
| 3. | L'effettività della giurisdizione condizionata e del procedimento amministrativo pre-contenzioso. | 222 |
| 3.1. | Tutela condizionata e principio di buona amministrazione e di economia processuale | 223 |
| 3.2. | La compatibilità della disciplina del procedimento amministrativo pre-contenzioso con i principi comunitari del giusto procedimento. | 228 |
| 4. | L'effettività della disciplina del processo tributario. | 230 |
| 4.1. | I principi strutturali di equità e i principi funzionali di efficienza nella disciplina del processo tributario. | 232 |
| 4.2. | Il disallineamento del processo tributario rispetto ai principi del giusto processo. | 238 |
| 5. | L'effettività della disciplina del processo civile | 239 |
| 6. | La carenza di effettività del procedimento amministrativo di riesame. | 241 |

CAPITOLO SETTIMO

RISARCIMENTO DEI DANNI E TUTELA DELL'INDEBITO. LA RESPONSABILITÀ DELLO STATO MEMBRO DA ILLECITO COMUNITARIO

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Il risarcimento dei danni da illecito comunitario quale completamento della tutela dell'indebito. Le ipotesi | 245 |
| 2. | La responsabilità da illecito comunitario dell'Amministrazione finanziaria. La disciplina | 247 |
| 2.1. | La tutela del diritto al risarcimento del danno da illecito comunitario dell'Amministrazione finanziaria | 250 |
| 3. | La responsabilità da illecito comunitario del Legislatore | 255 |
| 4. | La responsabilità da illecito comunitario del Giudice | 259 |

SINTESI DEI RISULTATI E CONSIDERAZIONI CONCLUSIVE

| | |
|--|-----|
| 1. La funzione del principio di effettività nella nascita e nella tutela dei diritti di origine comunitaria. | 265 |
| 2. Il diritto alla restituzione dei tributi contrastanti con l'ordinamento comunitario quale posizione giuridica europea | 267 |
| 3. La tutela del diritto alla restituzione da indebito tributario comunitario | 269 |
| 4. I riflessi della disciplina dell'indebito comunitario sul sistema nazionale dell'indebito tributario | 271 |
| 5. I riflessi del principio di effettività sul sistema tributario generale. Conclusioni. | 273 |
| <i>Bibliografia</i> | 275 |
| <i>Indice degli autori</i> | 299 |